

РЕШЕНИЕ

по делу № 004/06/33-325/2021

о нарушении законодательства о контрактной системе

«28» сентября 2021 года
Алтайск

г. Горно-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

....,

с участием по видео-конференц-связи представителей: заявителя ООО «АРЕНА» генерального директора, министра регионального развития Республики Алтай, старшего помощника прокурора Республики Алтай, в присутствии представителей заказчика МАДОО детский сад «Карлагаш» по доверенностям от 27.09.2021г., рассмотрев жалобу ООО «АРЕНА» на действия заказчика МАДОО детский сад «Карлагаш» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона №1077300001421000001 на строительство детского сада на 125 мест по ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай,

УСТАНОВИЛА:

В Алтайское республиканское УФАС России 21.09.2021г. через ЕИС в сфере закупок поступила жалоба ООО «АРЕНА» (вх. №5058) на действия заказчика МАДОО детский сад «Карлагаш» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона №1077300001421000001 на строительство детского сада на 125 мест по ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай. 23.09.2021г. ООО «АРЕНА» представило письмо и документы (вх. №5104), которыми обосновало доводы указанной выше жалобы.

Заявитель в жалобе указывает, что является генеральным подрядчиком по договорам подряда, заключенным с заказчиком, и выполняет работы, включенные в предмет закупки №1077300001421000001.

Заказчиком МАДОО детский сад «Карлагаш» 27.09.2021г. представлены письменные возражения на жалобу и запрашиваемые документы (вх. №5163).

Комиссия по контролю в сфере закупок, рассмотрев материалы дела, заслушав представителей сторон, установила следующее.

17.09.2021г. заказчиком МАДОО детский сад «Карлагаш» на официальном

сайте ЕИС в сфере закупок размещено извещение о проведении электронного аукциона №1077300001421000001 на строительство детского сада на 125 мест по ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай. Начальная (максимальная) цена контракта 44009854 рубля. Закупка осуществляется в рамках Национального проекта «Демография».

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 данного Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Согласно ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная данным Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

На основании п. 3 ст. 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) – это совокупность действий, осуществляемых в установленном данным Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае, если в соответствии с данным Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Комиссией УФАС по Республике Алтай установлено:

- 08.11.2019г. МАДОУ детский сад «Карлагаш» заключен с ООО «АРЕНА» договор подряда б/н на выполнение работ по строительству объекта: Детский сад на 125 мест по ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай, на сумму 88406318,18 рублей;

- 11.11.2019г. МАДОУ детский сад «Карлагаш» заключен с ООО «АРЕНА» договор подряда б/н на выполнение работ по строительству объекта: Детский сад на 125 мест по ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай, на сумму 30690101,01 руб.

Данные договоры заключены МАДОУ детский сад «Карлагаш» без проведения процедуры торгов, т.е. с нарушением требований ч. 5 ст. 24, ч. 2

ст. 59, п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе (в редакции, действующей на даты заключения данных договоров). По факту данных нарушений должностное лицо заказчика дважды привлечено УФАС по Республике Алтай в 2020 году к административной ответственности по ч. 2 ст. 7.29 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Во исполнение пунктов 3.3 данных договоров заказчик оплатил подрядчику ООО «АРЕНА» авансы: 25.12.2019г. в размере 26521895,45 руб., 30.12.2019г. в размере 9207030,30 руб. соответственно.

В связи с нарушением подрядчиком существенных условий договоров (сроков выполнения работ, предусмотренных пунктами 4.1 договоров) заказчиком МАДОО детский сад «Карлагаш» 19.07.2021г. приняты решения №46 и №47 об одностороннем отказе от исполнения договоров от 08.11.2019г. и от 11.11.2019г. Указанные решения получены ООО «АРЕНА» 09.08.2021г. (заказные письма №64944058545282 и №64944058545251).

Представители МАДОО детский сад «Карлагаш» на заседании Комиссии УФАС по РА пояснили, что вышеназванные решения заказчика вступили в силу и договоры подряда от 08.11.2019г. и от 11.11.2019г. расторгнуты с 20.08.2021г.

В связи с тем, что строительство объекта «Детский сад на 125 мест по .ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай» ООО «АРЕНА» не завершено, заказчиком принято решение о проведении электронного аукциона №1077300001421000001 в целях отбора иного подрядчика.

На вопрос Комиссии УФАС по РА представители заказчика пояснили, что в рамках контракта, заключенного по итогам электронного аукциона №1077300001421000001, не планируется сдача объекта капитального строительства в эксплуатацию, т.к. часть работ, предусмотренных ПСД, заказчиком исключена по причине необеспеченности данных работ бюджетными средствами (неотработанный аванс в размере 22137991,01 руб. ООО «АРЕНА» заказчику не возвращен).

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 данной статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Как следует из ч. 18 ст. 95 Закона о контрактной системе, если до расторжения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) частично исполнил обязательства, предусмотренные контрактом, при заключении нового контракта количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги должны быть уменьшены с учетом количества

поставленного товара, объема выполненной работы или оказанной услуги по расторгнутому контракту. При этом цена контракта, заключаемого в соответствии с частью 17 данной статьи, должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненной работы или оказанной услуги.

Виды и объемы работ, подлежащих выполнению в рамках электронного аукциона №1077300001421000001, установлены заказчиком в «смете контракта» (размещена в ЕИС в сфере закупок в составе аукционной документации отдельным файлом).

Представитель ООО «АРЕНА» на заседании Комиссии УФАС по РА пояснил, что в объем работ, подлежащих выполнению в рамках объявленной закупки, включены работы, которые:

- выполнены обществом, приняты и оплачены заказчиком, например, пункт №154 сметы к закупке №1077300001421000001 содержится в КС-2 №39 от 17.12.2020г.;

- предусматривают два типа покрытия на одном и том же участке, например, пункты №186 и №213 сметы к закупке №1077300001421000001;

- выполнены обществом, не приняты и не оплачены заказчиком, например, пункт №156 сметы к закупке №1077300001421000001 содержится в КС-2 №92 от 06.08.2021г.

Представители заказчика на заседании Комиссии УФАС по РА пояснили следующее. Существуют два варианта сметы: «до корректировочная» и «после корректировочная». Обе сметы прошли государственную экспертизу. В связи с технической ошибкой действительно в смету контракта по аукциону включены работы по наружной теплотрассе, которые заявителем выполнены и заказчиком оплачены, кроме конденсаторов и опорных подушек (подтверждается актом КС-2 №39 от 17.12.2020г.). Однако, данная ошибка была бы устранена на этапе исполнения контракта с новым подрядчиком. Также в связи с технической ошибкой в пункты №186 и №213 сметы контракта включены два разных типа покрытия: «устройство покрытия толщиной 5 см из горячих асфальтобетонных смесей (горячие для плотного асфальтобетона мелко и крупнозернистые, песчаные), марка: II, тип Б, площадью 1847,3 м²» и «покрытие проездов и площадок, Тип 1 плиткой тротуарной BESSER: "БРУСЧАТКА", размер 199x99x80 мм, цветная на сером цементе, площадью 1847,3 м²». Данная ошибка объясняется тем, что в первой смете предусмотрено устройство асфальтового покрытия, во второй смете – с использованием дорожной брусчатки. Однако, данная ошибка была бы устранена на этапе исполнения контракта (был бы один из материалов исключен при исполнении контракта, и не подлежал бы оплате). Вместе с тем, данные работы ООО «АРЕНА» не выполнены. Что касается работ, указанных заявителем в актах КС-2 №90 от 05.08.2021г., КС-2 №92 от

06.08.2021г., КС-2 №93 от 06.08.2021г., заказчик допускает, что работы выполнены ООО «АРЕНА», однако, данные работы не сдавались заказчику и утверждать о том, что выполненные работы соответствуют проектным решениям, не представляется возможным. Данные работы выполнялись уже после принятия решения о расторжении договоров подряда (акты на скрытые работы ООО «АРЕНА» не предъявлялись, заказчиком контроль за выполнением данных работ не проводился). Работы, указанные заявителем в акте КС-2 №23 от 11.11.2020г., выполнены и приняты заказчиком, однако, данные объемы работ исключены заказчиком из объемов работ, указанных в смете контракта. Также самое касается объемов работ, указанных в пунктах №182 и №183 сметы контракта «Разработка грунта с перемещением до: 10 м, 40 м, 50 м бульдозерами и перевозка грузов автомобилями-самосвалами на расстояние до 15 км». В данные объемы работ не включены работы, указанные в акте КС-2 №55 от 26.02.2021г. В пункты №182 и №183 сметы контракта включена ПГС, однако, данный материал не является давальческим, а будет приобретаться подрядчиком.

Представитель Министерства регионального развития Республики Алтай поддержал доводы заказчика, указал, что в ближайшее время МАДОО детский сад «Карлагаш» будут доведены бюджетные средства, необходимые для завершения строительства объекта.

На вопрос председателя Комиссии представитель заказчика пояснил, что в настоящий момент на объекте подрядчиком ООО «АРЕНА» периодически выполняются работы (приезжает техника на пару часов, выполняют устройство основания под проезды). Вместе с тем заказчик считает, что договоры подряда от 08.11.2019г. и от 11.11.2019г. расторгнуты с 20.08.2021г.

Приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа (ч. 7 ст. 94 Закона о контрактной системе).

Комиссия УФАС по РА считает, что в случае если выполненные ООО «АРЕНА», но не принятые заказчиком объемы работ исполнены с надлежащим качеством, то включение тех же объемов работ в документацию новой закупки приведет к невозможности повторного выполнения этих работ и создания на них исполнительной документации. В случае, если выполненные, но не принятые заказчиком работы имеют недостатки качества, не позволяющие вести дальнейшее строительство, то это потребует их демонтажа. Вместе с тем аукционная документация №1077300001421000001 не содержит проектно-сметную документацию на демонтажные работы. При

таких обстоятельствах, отбираемый в ходе аукциона подрядчик не сможет выполнять дальнейшее строительство.

Пунктом 25 Порядка определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования), утвержденного приказом Минстроя России от 23.12.2019 № 841/пр, предусмотрен порядок определения начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки подрядных работ по строительству, оставшихся невыполненными в связи с расторжением ранее заключенного контракта.

В составе аукционной документации №1077300001421000001 отсутствует ведомость инвентаризации объемов и стоимости работ на объекте, в которой указан объем работ, выполненный с начала строительства, и остаток работ по объекту.

В связи с тем, что заказчиком не представлены доказательства, позволяющие прийти к выводу, что объем выполняемой работы уменьшен пропорционально объему выполненной работы, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что в нарушение требований ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе в объект закупки №1077300001421000001 включены объемы работ, выполненные подрядчиком ООО «АРЕНА» в рамках договоров подряда от 08.11.2019г. и от 11.11.2019г. (как принятые заказчиком, так и не принятые заказчиком, но в отношении которых заказчиком не представлены мотивированные решения о не приемке данных работ), а также «задвоенные» работы, т.к. на 1 участке предусмотрены 2 вида дорожных покрытий.

Довод жалобы ООО «АРЕНА» является обоснованным.

За данные нарушения предусмотрена административная ответственность по ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В связи с тем, что основанием объявления новой закупки (электронного аукциона №1077300001421000001) являются расторгнутые в одностороннем порядке договоры подряда от 08.11.2019г., от 11.11.2019г. Комиссией УФАС по РА в рамках внеплановой проверки дана оценка действиям заказчика на предмет соблюдения требований ст. 104 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 данного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем

через три рабочих дня с даты признания в соответствии с данным Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 данной статьи.

На основании ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Комиссией УФАС по РА установлено, что обращения МАДОО детский сад «Карлагаш» о включении сведений в отношении ООО «АРЕНА» в реестр недобросовестных поставщиков в адрес управления не поступали.

Представитель заказчика пояснила следующее. Ошибочно считали, что сведения в отношении подрядчиков, контракты с которыми расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от их исполнения, направляются в УФАС по РА только при условии, если контракты заключены по итогам конкурентной закупки. В связи с тем, что договоры подряда от 08.11.2019г., от 11.11.2019г. с ООО «АРЕНА» заключены в нарушение требований законодательства о контрактной системе без проведения процедуры торгов, заказчик считал, что у него отсутствует обязанность направления сведений, предусмотренных ст. 104 Закона о контрактной системе.

Данный довод заказчика является необоснованным, так как ст. 104 Закона о контрактной системе не содержит требований к способу осуществления закупки (по торгам, у единственного поставщика), по результатам которой заключен расторгнутый в последующем в одностороннем порядке контракт.

Следовательно, бездействие заказчика приводит к нарушению ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе, и указывает на признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В связи с тем, что на дату рассмотрения жалобы электронный аукцион №1077300001421000001 находился на стадии подачи заявок (согласно извещению прием заявок осуществляется до 09-00 часов 29.09.2021г.), Комиссия УФАС по РА пришла к выводу о необходимости выдачи заказчику предписания об устранении нарушений законодательства о контрактной системе путем отмены данного электронного аукциона, определения объемов и видов работ, подлежащих выполнению по контракту, с учетом требований Закона о контрактной системе и повторного осуществления закупки (при необходимости).

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС по РА, руководствуясь статьей 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной

системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АРЕНА» на действия заказчика МАДОО детский сад «Карлагаш» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона №1077300001421000001 на строительство детского сада на 125 мест по ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай обоснованной.

2. Признать заказчика МАДОО детский сад «Карлагаш» нарушившим ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 33, ч. 4 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в части включения в объект закупки №1077300001421000001 объемов работ, выполненных подрядчиком ООО «АРЕНА» в рамках договоров подряда от 08.11.2019г. и от 11.11.2019г. (как принятых заказчиком, так и не принятых заказчиком, но в отношении которых заказчиком не представлены мотивированные решения о не приемке данных работ), а также «задвоенных» работ, т.к. на 1 участке предусмотрены 2 вида дорожных покрытий; не направления в УФАС по РА обращений о включении сведений об ООО «АРЕНА» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договоров подряда от 08.11.2019г. и от 11.11.2019г. на строительство детского сада на 125 мест по ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай.

3. Выдать заказчику МАДОО детский сад «Карлагаш» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе, путем отмены электронного аукциона №1077300001421000001 на строительство детского сада на 125 мест по ул. Аткунова, 35А с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай.

4. Передать материалы дела должностному лицу УФАС по РА для решения вопроса о возбуждении административных производств в отношении должностного лица заказчика, допустившего вышеназванные нарушения по ч. 4.2 ст. 7.30, ч. 2 ст. 7.31 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.